



POR
ALONSO CARPINTERO
y Villegas, vezino de eſta Villa.

EN EL PLEITO

CON

Bernave de Segovia, y D. Iuan de Villegas, mercader de paños.

SOBRE

Que ſe declare que el arrendamiento hecho de la caſa en que viven, à favor de Bernave de Segovia, le toca, y pertenece à Alonſo Carpintero.



POR ALONSO CARPINTERO

y Villegas, vezino de esta Villa.

EN EL PLEITO

CON

Bernave de Segovia, y D. Iuan de Villegas, mercader de paños.

SOBRE

Que se declare que el arrendamiento hecho de la casa en que vivia, à favor de Bernabe de Segovia, le toca, y pertenece a Alonso Carpintero.

1 PRETENDE Alonſo Carpintero que ſe declare que el arrendamiento hecho de la caſa, y tienda en que viven â favor de Bernave de Segovia le toca, y pertenece, para loqual ſerâ preciſo hazer en el hecho los ſupueſtos ſiguientes.

2 El primero, que el dia trece de Mayo paſſado de ſeſenta y ocho Bernave de Segovia, compañero que entonces era deſta parte, le llamô deſde el patio de dicha tienda, y aviendoſe aſſomado â vna ventana dêl, le dixo que el arrendamiento de la caſa avia cumplido, y que Pedro Colmenero, vno de los dueños della, queria hazer nuevo arrendamiento; y que aſsi dixeſſe Alonſo Carpintero como ſe avia de executar, y en cabeça de quien ſe avia de hazer? â lo qual reſpondiô, que en la ſuya, â que Bernave de Segovia replicô, que no convenia que ſe puſieſſe en cabeça de Alonſo Carpintero, y que para tratar lo mas conveniente baxaſſe â dicha tienda.

3 El ſegundo, q̄ aviendo baxado Alonſo Carpintero en preſencia de D. Iuan de Villegas, el dicho Bernave de Segovia le dixo q̄ el dicho Pedro Colmenero queria que aquella tarde ſe hizieſſe nuevo arrendamiento, y que no queria hazerle ſin que dieſſen mil reales mas en cada vn año, y que eſtavan en animo de darſelos, para lo qual le pedian ſu conſentimiẽto: y Alonſo Carpintero vino en ello, de que el dicho Bernave de Segovia le diô las gracias, y dixo que êl iria â efectuarlo, y ſe pondria en ſu cabeça: porque no convenia ſe hizieſſe â favor de Alonſo Carpintero, por eſtâr en quiebra, y por eſcuſar q̄ ſus acreedores no ſe perſua-

ſuadieſſen â que no avia cumplido con la buena fe, y llaneza que ſiempre avia profeſſado en la dexacion que de ſus bienes hizo; A que reſpondiô que no era razon que aviendo vivido en dicha caſa ſu padre, y êl mas de 40. años, por tan leve motivo ſe le quiſieſſe privar della; mayormente quando para dicha negociacion, y trato (aunque no le quedaſſe caudal alguno) ſolo con eſtâr hecho â ſu favor el arrendamiento hallaria muy aventajadas compañias. Y reconociendo la razon que le aſsiſtia â eſta parte, las contrarias le aſſeguraron que aunque ſe hizieſſe â favor del dicho Bernave de Segovia, *ſiempre avia de correr la caſa por deſta parte*, para cuya ſeguridad, y firmeza le harian eſcriptura de reſguardo; y que aviendo quedado ajuſtado eſto entre los ſuſo dichos, el dicho Bernave de Segovia perſuadiô al dicho Pedro Colmenero hizieſſe el arrendamiento â ſu favor: y ſin embargo de repræſentarle el motivo de la quiebra no le quiſo hazer por dezir que â Alonſo Carpintero reconocia por dueño del arrendamiẽto antecedente, y que el nuevo le queria otorgar â ſu favor: y que para obligarle el dicho Bernave de Segovia â que hizieſſe el dicho arrendamiento que ſe le pedia, le aſſegurô que Alonſo Carpintero eſtava llano en que haziendole vn reſguardo, y declaracion de como la dicha caſa, y tienda le pertenecia ſe hizieſſe el dicho arrendamiento â favor del dicho Bernave de Segovia, y con eſte preſupueſto el dicho Pedro Colmenero le otorgô, afirmando que no era ſu animo quitar la caſa â Alonſo Carpintero; y que â no aſſegurarle, que ſe contentava con dicha declaracion, no otorgaria el arrendamiento â favor del dicho Bernave de Segovia, aunque le diera mucha mayor cantidad.

4 El tercero, que el dicho Bernave de Segovia despues de aver conseguido dicho arrendamiento, y aviendole pedido Alonso Carpintero hiziesse la dicha declaracion, y resguardo, no solo no la quiso hazer, antes bien por faltarle cierta cantidad del puesto principal le puso pleito estando preso en la carcel, y sin aver hecho defensa alguna por causa de su prision obtuvo executoria de los señores del Consejo, en que se separô dicha compañia, dando al dicho Bernave de Segovia por libre della.

5 El quarto, que el aver vivido Alonso Carpintero en el quarto de casa sin aver pagado alquileres algunos antes, y despues de aver conseguido la espera de sus acreedores, y el averle dado durante el tiempo del concurso catorce reales todos los dias, fue reconociendo Bernave de Segovia, y D. Iuan de Villegas, q̃ era dueño de la habitacion de dichas casas en fuerça del pacto referido.

6 El quinto, que luego que Alonso Carpintero tratô de pedir la espera, y publicô que se avia de bolver â su casa, y negociacion, dicho Don Iuan de Villegas que (ya era compañero de Bernave de Segovia, y sabidor del ajuste, por averse hallado presente) le escriviô vn papel, amenaçandole que si no cessava del intento no le darian los catorce reales, como con efecto se los quitaron por aver proseguido.

7 Esto supuesto, la pretension de Alonso Carpintero se funda en dos medios, y vna ilacion, en los quales se dividirâ este papel. El primero, que este arrendamiento fue simulado entre Bernave de Segovia, y Pedro Colmenero, vno de los dueños de dicha casa. El segundo, que aunque no fuesse simulado respecto de Pedro Colmenero, lo fue

respecto de Bernave de Segovia, y q̃ en qualquiera destos casos es suficiente la simulacion para que se declare que dicho arrendamiento toca â Alonso Carpintero. Y la ilacion, que aunque se ha acabado el tiempo del arrendamiẽto primero en los quatro años del segũdo estâ obligado Bernave de Segovia â despojar la casa para que la viva Alonso Carpintero; y en caso que esto no aya lugar (q̃ si ha) ha de pagarle todos los daños, y menoscavos que ha tenido, y lo que por no darle la casa ha dexado de ganar.

Medio Primero.

8 AVnque parece que Bernave de Segovia funda de derecho el que se continue el arrendamiento que â su favor suena otorgado en virtud del instrumento que estâ en los autos, sin embargo como este fue simulado, no merece, ni se le puede dar nombre de instrumento â su favor, Roland. *cons*. 40. *num*. 41. *tom*. 2. *& cons*. 47. *num*. 1. *& cons*. 76. *num*. 3. *tom*. 4. Bec. *cons*. 52. *num*. 35. Thusc. *litt*. *S*. *conclus*. 257. *num*. 1. *& concl*. 265. *num*. 1. Grass. *except*. 12. *n*. 4. Gracian. *discept*. 317. *num*. 14. Mut. *decis*. 6. *à num*. 14. Farinac. *quæst*. 162. *num*. 7. *& cons*. 42. *num*. 4. porque ni Bernave de Segovia tuvo animo de que por dicha escriptura se le adquiriesse derecho alguno, ni Pedro Colmenero le tuvo de concedersele.

9 De tres modos puede ser vn contracto simulado. El primero, quando â la verdad se celebrô vn contracto, pero en la mente de los contrayentes se concibiô otro, *l. empti fides*, *C. de contrah. empt. & ex rubro, & nigro*, *C. plus valer. quod agit. quã quod simulat concipit, l. si ex precia. C. si certum pet*. El segundo, quãdo verdaderamente se contratô, pe-

pero el animo de los contrayentes fue, que con brevedad se disolviesse lo tratado, *l.4.§.si ab ignoto, ff.de manumisionib.* El tercero, quando el contracto en si es fingido, ê imaginario, *leg.nuda, ff.de contrah.empt.leg.imaginaria, ff.de reg.iur. leg.simulatæ Nuptiæ, ff.de rit. Nupt. leg.emptor, ff.de aqua plub.arc.* latê Mantic. *de tacit. & ambig. lib.13. tit. 35.à num.1.* Y finalmente la simulacion es corpus sine spiritu, & vmbra sine effectu, Vela *disert.38. num.58.* Olea *de cesson.iur.tit.8.q.1.num.3.* Giurb. *observat.21.n.1.*

10 Por ser la simulacion de dificultosa probança se recurre â los argumentos, y congeturas, *leg.non omnis, §.à barbaris, ff.de re milit.* Roman. *cons.102.num.4.* Bolognet. *cons.25.à num.1.* Mantic. *de tacit.& ambig.dict.lib.13.tit.35.à num.9.vbi num.10.* asserit, quod simulatio ex lebibus etiam coniecturis probatur Paul.de Castr. *cons.109.col.2. circa principium*, latissimê Noguerol *allegat.10. num.69.*

11 Y reduciendose la simulacion de este arrendamiento â la segunda especie de las tres q̃ llevamos referidas, scilicet, que aunque â la verdad el arrendamiento se otorgô â favor de Bernave de Segovia, su animo, y el de Pedro Colmenero fue que se avia de hazer escriptura de declaracion, en que se hiziesse manifiesto que dicha casa pertenecia â Alonso Carpintero, no podemos negar que es preciso probar este pacto, *leg.is qui suis, §.si ab ignoto, ff.de manumisionibus*, ibi: *Ab initio enim hoc agi debet, vt imaginaria fieret emptio*, Bart. *cons.65.n.2.* Thusc. *conclus.257.litt.S.n.10.* ibi: *Simulatio fit quando contractus fit in veritate, sed modico tempore habet durare, & natura huius simulationis est, quod istud debet expressè per pactum agi*, DD. *in l.3.*

Cod.plus valer.quod agit.Giurb. decis.22. num.9.& decis.85.num.27.Casanat.cons.25.num.20.per tot.

12 Y no se puede dudar que està concluyentemente probado el pacto hecho entre Bernave de Segovia, y Alonso Carpintero, que aprobô Pedro Colmenero, afirmando que â no assegurarle Bernave de Segovia que Alonso Carpintero se cõtentava con el resguardo, y escriptura de declaracion de que le pertenecia dicho arrendamiento, no le otorgaria en cabeça de Bernave de Segovia, aunque le diesse mayor cantidad, con testigos que se hallaron presentes al ajuste, y que aunque criados de la tienda vnos, y de Alonso Carpintero otros, en este caso son mayores de toda excepciõ, porque en semejantes tratados no se buscan testigos que los publiquen, y descubran, *leg.consensu, §.super plagijs,Cod.de repud.*ibi: *Quoniam non facilè, quæ domi geruntur per alienos, poterunt confiteri, leg. quotiens, Cod.de naufr.lib.*11.ibi: *Circa magistros navium quibus est scientia plenior immoretur*, Giurb. *cons.64.num.19.ad medium*, Ioan. Baptista Cost. *de remed.sub rem.70.num.22. & 29.* Barbos. *in collect. ad epist. veniens, el 2.de testib.num.7.* Ciriac. *tom.2. contr.219.n.55.& 56.*plures referens Noguer. *dict. allegat.10.d.n.69.*

13 Y no solo està probado el concierto, sino la causa que le motivô, pues concluyen los testigos, que el averse puesto en cabeça de Bernave de Segovia la casa, y pactado que hiziesse la escriptura de declaracion â favor de Alonso Carpintero, fue porque los acreedores no se persuadiessen â que avia faltado en la dexacion de bienes que hizo â la buena fin que siempre ha professado, y professa, que es lo que juzgaron preciso en estos terminos Paul. de Castr. *in leg.precibus, C.de probat.*

Sa-

Salicet. *in leg. 1. Cod. plus valer. quod agit.* Gratian. *discept 586. num. 37. & discept. 600. num. 18. & discept. 628. num. 15. & discept. 729. num. 28.* Giurb. *cons. 54. num. 21.* eleganter Gratian. *discept. 255. num. 31.* ibi: *Cum simus in vera, & propria specie simulationis, quæ contractum simulatum reddit, quando prout in casu nostro contractus fit propter aliquam causam effugiendam, sed de mente contrahentium est, vt nihil agatur*, y en terminos de concurso D. Salg. *in labyr. credit. p. 2. cap. 14. à n. 131.* vbi laudat Farin. *de falsit. & simul. q. 162. n. 163.* qui alios refert.

12 Ni obsta â esto la probança hecha por la parte contraria, pues aunque Doña Sebastiana Alvarez, â quien pertenece la mitad de dichas casas como madre, tutora, y curadora de sus hijos, afirma que no tuvo animo de arrendarselas â Alonso Carpintero, sino es â Bernave de Segovia, es de poca consideracion: porque siendo voluntad de Pedro Colmenero hazer el arrendamiento en lo publico â Bernave de Segovia, y en lo secreto â Alonso Carpintero, no se puede dudar que deve subsistir, aunque la dicha Daña Sebastiana Alvarez expressamente lo huviera repugnado, mayormente quando Alonso Carpintero ha vivido en dicha casa tantos años, *vt per text. in l. non aliter, ff. de vsu, & habitat.* tenent Ant. Gom. *tom. 2. cap. 3. de loçat & condut. num. 14. vers. Vnum tamen est*, Menoch. *de arbitr. casu 442. à n. 5.* & per totum Donel. *lib. 3. comm. cap. 17.* Petr. Gregor. *lib. 5. syntag. cap. 2. & 3.* Morch. *de divis. bon. lib. 1. cap. 2. n. fin.* Barbos. *in leg. quæ dotis, num. 170. & in leg. 8. num. 5. ff. solut. matr.* Cancer. *lib. 1. variar. cap. 14. n. 102.* Mant. *de tacit. & ambig. lib. 5. tit. 2. num. 7.* & cum alijs Ayll. ad Gom. *vbi supr. num. 15.* Gratian. *discept. 357. à n. 41. vbi in pulchro, & simili casu.*

13 Menos obsta lo que se quiere dar â entender por Bernave de Segovia, diziendo que los testigos presentados por Alonso Carpintero no merecen credito: porque siendo assi que el arrendamiento que se hizo â su favor se otorgô por Mayo de sesenta y ocho, deponen los testigos que fue por Abril, ô Mayo de sesenta y siete, circunstancia que â la verdad no haze sospechosas sus deposiciones: porque no ay cosa mas facil de olvidar que es el tiempo, el qual se suple por el lugar, y las demas concurrencias que son de substancia del caso que se trata de probar, vt originaliter tenet Ioan. Andr. *in cap. qualiter, & quando, n.* 11. vbi etiam Innoc. *num.* 4. ibi: *Notandum est quod expressius, & melius tenetur recordari de loco, & persona, quam de tempore; tempus enim de facili recedit, &c.* Alex. *cons.* 65. *n.* 3. *&* 4. *lib.* 2. *& cons.* 56. *num.* 12. *&* 13. *lib.* 5. Natta in addit. ad Alex. *dict. cons.* 65. *num.* 4. ibi: *Tempus à memoria testis faciliter cadit; non enim imprimitur sensibus, prout locus, & alia inter partes gesta*, plura Farinac. *de testib. quæst.* 64. *à num.* 83. *&* 93. *&* 108. Y no aviendose equivocado en el lugar, y personas que intervinieron en el ajuste, ni en la forma dêl, no puede ser de estimacion el error del tiẽpo, eleganter Capicio Latro *consult.* 4. *à n.* 24. *vbi plures.*

14 Ni es de embaraço lo que en contrario se pondera de que los testigos presentados por esta parte deponen por vn mesmo contexto de palabras, porque como la verdad no tiene mas que vn camino, no es mucho que la expliquen con vnas vozes, *leg.* 1. *C. si minor ab hæred. se abst.* ibi: *Ob eam rem testificatio necessaria non fuit cum fides veritatis verborum adminicula non desideret*; y â fuerça de ser la verdad suma luz, era preciso que ilustrara el entendimiento de los testigos, para que si de vn modo

do

do la entendieron, del mismo modo la publicassen, Enriq. Farnes. *de simul. reipubl. lib. 4. fol. mihi*, 78. ibi: *Magnum lumen est solis: non exiguum lunæ, summum veritatis, cuius splendore non sensus; sed mens illuminatur, & sicut atra nocte omnia obscurantur; ita candore veritatis nihil videtur non illuminari*, Div. Gregor. *in homil. Nihil est ad defendẽdum puritatẽ tutius nihil ad dicendum veritate facilius.* Y es rara desgracia la de todos los testigos, pues si son amigos no pruevan: si enemigos, no perjudican: si varios, no aprovechan, y si contestan en las palabras, dañan *l. 3. per tot. ff. de testib.* desuerte que en estos terminos el mejor refugio es lo que dize la *d. leg. 3. vers. Ideoque ff. de testibus*, ibi: *Tu magis scire potes quanta fides adhibenda sit testibus.*

15 De que resulta, que aunque à Bernave de Segovia le assiste el instrumento, este no le puede aprovechar, por ser simulado lo que en êl se contiene, y assi dize esta parte con Graciano *discept. 255. num. 6.* ibi: *Nec facit, quod de scriptura publica dicatur noli me tangere, quasi præsumptio sit pro eius veritate, quia obijciendo simulationem nihil opponitur scripturæ, nam scire scripturam, non est solùm verba eius legere, sed vim, ac potestatem tenere, leg. scire leges, ff. de legib. & sicut est vera scriptura Æsopi, & Fulgentij, sed non est vera fabula, ita plerunque vera est scriptura, & verum est, quod fuit asserta causa, tamen enuntiatio causæ alium sensum habet, vt notatur leg. iurisgenentium, § quod ferè, ff. de pact.* nam in contractibus rei veritas potius, quam scriptura perspici debet, *vt asserit leg. 1. Cod. plus val. quod ag.*

Medio Segundo.

16 AVnque con lo referido quedava bastantemente assegurada la pretension desta parte, sin embargo; y quando lo dicho cessasse, que no haze, este segundo medio saca de toda duda este punto, pues no se puede dudar que Bernave de Segovia tratô con Alonso Carpintero, que aunque se pusiesse en su cabeça, y se otorgasse â su favor el arrendamiento, êl haria declaracion de como le pertenecia â esta parte; y en estos terminos quando fuesse cierto (quod negamus) todo lo que ha intentado probar Bernave de Segovia, y que no huviesse tenido noticia Pedro Colmenero del tratado antecedente, sino es que el arrendamiento fuesse como suena, no se puede dudar que la otra parte se obligô â ceder el derecho que tenia de ocupar dicha casa â favor de Alonso Carpintero, y que esto lo pudo hazer, *leg. nemo*, C. *de locat. & condit. leg. si tibi, la 2. leg. si cui locavero, l. cum plures, leg. si fundus circa finem, ff. locati, & cond.* Anton. Gom. *tom. 2. cap. 3. de locat. & cond. num.* 11. Greg. Lop. *in leg. 5. tit. 8. part. 5. gloss. 4.* Gratian. *discept.* 547. *num.* 51. Barbos. *in leg. 3. ff. solut. matr. num.* 31. Paz *in prax. tom. 3. cap. 2. §. 4. num. 27. & cap. 6. §. 3. num.* 2. Paschal. *de virib. patr. potest. p. 4. cap. 6. n. 28. & 33.* Vela *differt. 12. num.* 63. latê Vicenc. Carroc. *part. 2. tit. de sublocatione, quæst. 1. cum seqq. fol. mihi,* 97. *B.* Guzman *de evict. q. 24. n. 10. vbi plures.*

17 Lo qual es mas preciso, atendiendo â que los dueños de la casa en el arrendamiento que de ella hizieron â Bernave de Segovia no pusieron clausula, ni condicion expressa de que el susodicho, y no otro, la huviesse de vivir, que en estos terminos corre sin contradictor la opinion referi-

da,

da, & *probatur ex leg. nemo, Cod. de locat. & cond.* ibi: *Nemo prohibet rem quam conduxit, fruendam alij locare, si nihil aliud convenit*, y mas quando Alonso Carpintero al presente se halla con caudal bastante para pagar sus alquileres, y la quiere para el mismo vso que se la arrendaron â Bernave de Segovia, *argum. text. in leg. æquissimum, §. fin. ff. de vsufruct. leg. sed, & si quis, vers. Mancipiorum, leg. non aliter, ff. de vsu, & habit.* & per ista iura tenet gloss. ordinaria *in dict. leg. nemo, C. de locat. & cond.* & ibi Bald. Mant. *de tacit. & ambig. lib. 22. tit. 2. num.* 44. Felin. *in cap. inter dilectos, de fid. instrum. num.* 36. & cum alijs Ayll. in add. ad Gom. *vbi supr. n.* 12. Gracian. *discept.* 547. *n.* 51.

18 Con esto concurre la cuidadosa cautela, y desvsada prevencion de Bernave de Segovia, con que para ocultar la verdad del concierto, y tratado, hizo que nueve meses antes de cumplirse el arrendamiento (que segun lo pactado avia de declarar pertenecia â Alonso Carpintero) los dueños de la dicha casa le hiziessen segundo arrendamiento, vehemente presuncion de la simulacion del primero, *leg. si quis sub conditione, ff. de condit. institut.* D. Valenz. *cons.* 24. *n.* 3. vbi plures Menoch. *lib.* 3. *præsumpt.* 122. *num.* 67. Bec. *cons.* 213. *num.* 45. *lib.* 2 Lupus *de vsuris, comment.* 2. §. 1. *num.* 37. & alij quos refert Noguer. *alleg.* 10. *n.* 9. 10. & 11. & *n.* 31. 32. & 33.

19 Hazese mas evidente esta simulacion, atendiendo â que siendo asi que se avia disuelto la compañia que tenia Bernave de Segovia con esta parte, en cuyo lugar entrô Don Iuan de Villegas, y cessado por la separacion la obligacion que tenia de darle para su plato, y casa en que viviesse, le señalaron 14. reales todos los dias, los quales le

dieron hasta tanto que empeçô el pleito de espera con sus acreedores; que entonces irritados, y temerosos de que Alonso Carpintero consiguiendo la espera avia de solicitar el entrar en su tienda para proseguir su negociacion, y pagar â sus acreedores, le escriviô Don Iuan de Villegas vn papel, amenaçandole, que si no desistia de la pretension, cessarian en el socorro que le davan, como con efecto cessaron; y importando este mas de quiniẽtos ducados en cada vn año, no es de presumir que fuessen tan liberales â no tener la vtilidad de vivir la casa, cuya habitacion pertenecia â Alonso Carpintero, y esta profusion de patrimonio es vehemente argumento de simulacion, *l.cùm de indebito, ff.de probat.* Rota per Farin. *decis.*471. *num.*5. *tom.*1. *in posthum.* Rota *decis.*283. *num.*11. *tom.*5. *recent.* Cavalc. *decis.*2. *num.*21. *part.*2. Ioseph. Lud. *concl.* 51. *vers. Sexta coniectura est*, Mantic. *de tacit. & amb. lib.*8. *tit.*20. *num.*28. Testa y *alleg.*3. *num.*126. & *allegat.*6. *num.*215. Noguer. hos referens *alleg.*10. *à num.*24.

Ilacion.

20 LA mayor dificultad es ver si Bernave de Segovia aviẽdo con este pleito impedido que Alonso Carpintero entrasse â ocupar su casa, y hallandose con quatro años mas de arrendamiento, se le aya de compeler â que en este tiempo la despoje para que viva Alonso Carpintero dicha casa, y parece que si.

21 Primo, porque Bernave de Segovia deviô prestar â Alonso Carpintero libre el vso de la casa, *leg. si in lege*, 27. *§. Colonus*, ibi: *Si ei frui non liceat, leg. qui Insulam*, 33. *leg. si fundus, leg. ex conducto*, vbi Bart. *leg. & hac distinctio, ff. locati, leg. cum proponas,*

Cod.

Cod. de nautico fœnore, *leg.* 21. *leg.* 22. *tit.* 8. *part.* 5. Boerio *decis.* 149. *num.* 5. Mastrill. *decis.* 299. *num.* 18 Castill. *lib.* 3. *controv. cap.* 3. *à n.* 18. Surd. *consf.* 400. *ex num.* 6. porque es de substancia deste contracto que el locador no ha de embaraçar al arrendador el vso de la cosa arrendada, vt ex pluribus tenet Surd. *decis.* 326. *num.* 36. Anton. Gom. *tom.* 2. *cap.* 3. *n.* 1. Petrus Gregor. *lib.* 27. *syntagm. cap.* 1. & cum alijs Ayll. ad Gom. *vbi supr. num.* 2.

22 Ni obsta â esto el comun brochardico, scilicet; quod tempus designatum, seu dispositioni adiectum alterius temporis futuri functionem nõ recipere, Bald. *in leg. si vsusfructus*, 6. *ff. de vsufruct. legat.* & *in cap. licet*, *num.* 3. *vers. Tu dic, de suplend. neglig. prælat.* Iass. *in auth. quæ supplicatio*, *n.* 5. *vers. Tempus, C. de precib. Imper. oferen.* Monter. â Cueva *decis.* 20. *à num.* 31. Riminald. Iunior. *consil.* 821. *num.* 12. *lib.* 7. Paul. Belon. *de potest. eor. quæ in contin. fiunt*, *lib.* 1. *cap.* 165. *num.* 2. y en los terminos de nuestro caso, movido del texto *in dict. leg. si vsusfructus mihi in biennium*, resuelven contra la pretension de Alonso Carpintero Dom. Salgad. *de Reg. protect.* 4. *part. cap.* 11. *num.* 54. y otros que refiere Roxas *de incompat. p.* 2. *cap.* 2. *n.* 16.

23 Pero sin embargo del sentir de tan graves Autores, cuyo dictamen veneramos, tenemos lo contrario por mas cierto en los terminos del caso presente; y porque el mayor embaraço resulta del texto *in dict. leg. si vsusfructus*, serâ preciso proponer la especie, y responder â ella; & *sic se habet*. Vn testador legô â Ticio el vsufructo de vn fundo por tiempo de dos años continuos, y que avian de empeçar â correr desde el dia de su muerte, estorbôselo el heredero, y passado el tiempo señalado pretendia Ticio gozar el vsufructo de el predio

otro

otro tanto tiempo como el que el heredero le avia estorbado, *ex eo quod fuit impeditus facto, vel culpa hæredis*; empero se defendia el heredero, afirmando que no devia gozar del vsufructo en los dos años siguientes: porque el tiempo que comprehendia el legado ya se avia acabado, y el vsufructo no se le legô de el tiempo futuro, y decide Pomponio *ad extimationem illorum annnorum temporis præteriti dumtaxat, & non ad refectionem aliorum futurorum hæredem condemnari debere.*

24 Lo qual no se puede adaptar â nuestro caso: porque en el vsufructo podian ser mayores las conveniencias del vsufructuario en los años futuros, y menores en los preteritos; ô al contrario; y por quitar estas dudas determinô el Consulto que no se supliesse del tiempo futuro el tiempo passado, Paulo Castrens. *in leg.* 2. *§. Iudex, num.* 6. *ff. de iudit.* Surd. *cons.* 56. *num.* 14. *& cons.* 57. *num.* 13. Decio *cons.* 189. *num.* 23. quos refert, & sequitur Roxas *de incompat. part.* 2. *cap.* 2. *num.* 23. *vers. Contrarium autem.*

25 Y q̃ el tiempo futuro supla el preterito, *probat. ex leg. servus, qui test.* 14. *§. servus, ff. de estat. liber.* donde aviendole dexado â vn Esclavo la libertad, *si hæredi dedisset operâ septem annorum*, de los quales vno consumiô en fuga, y pretendiendo el Esclavo gozar de la libertad, por averse passado el tiempo, afirma el Consulto, *servum non esse liberum, nisi totidem annos, quot fuisset in fuga servisset; non enim fugitivus, operas domino dedit*: lo mismo prueva *leg. Paulus*, 38. *§. Gaius, ff. de liberali causa*, Alvaro Valasc. *consult.* 155. *num.* 3. Gutierrez *lib.* 4. *pract. quæst.* 52. *num.* 14. y mas â nuestro proposito *leg. si ita stipulatus*, 14. *cum leg. sequenti, ff. de V. O.* pues aviẽdose obligado vno â edificar vna casa dẽ-

tro de cierto tiempo, el qual se passô sin cumplir lo pactado, se suple del tiempo futuro lo passado ad insulam, vel domum restaurãdam: y la razon es, porque la casa, ô la isla siempre es vna, aunque se haga en diverso tiempo del pactado: at sic est, que la habitació de dicha casa, y el precio de sus alquileres, es el mismo el de los quatro años futuros, que el de los preteritos. Luego si en los casos referidos se concede restauracion de tiempo, en el nuestro no se puede negar.

26 Con que concurre, que Alonso Carpintero estuvo impedido por hecho, y malicia de Bernavê de Segovia, negandole el ajuste, y obligandole cõ vn pleito dilatado â que le probasse, dando con poco justificadas dilaciones tiempo al tiempo, para que se passasse el de el arrendamiento, y en estos terminos no le pudo correr, *ex leg. fin. Cod. de annal. præscript. Auth. nisi tricenali, C. de bon. matern.* D. Covarr. *cap. 3. de testam. n. 6.* Valasc. *consult.* 130. *n.* 31. Gutierr. *lib. 3. pract. q.* 34. *n.* 21. Y aunque huviesse corrido el tiempo, se restituye, y se le deve conceder otro tanto, *leg. fin. ff. de minor. leg. sed, & si, §. si feriæ, ff. ex quib. caus. mai.* ibi: *Sed cum feriæ tempus eximunt, restitutio dumtaxat ipsorum dierum faciẽda est.* Y esto procede ipso iure absque aliqua restitucionis ope, & tâm in impedito, impedimento iuris, quàm facti, Velasc. *de privileg. paup. & mis. pers. p. 1. q. 38. à n. 12. vbi plura.*

27 Demas, que en terminos de locacion no darse restauracion de tiempo, es previlegio concedido al conductor, no al locador, vt expresse tenent Vicencio Carroz. *de locat. tit. de evict. num.* 20. ibi: *Vndè in rebus conductis non datur restauratio tẽporis. Quis enim scit, quod anno sequenti conductor non egeat, & habitare possit? Quis scit, vt non reperiat aliã*

 me-

meliorem, vel minoris pensionis, & aquæ commodam? Guzm.*de eviction.q.24.n.18.& per tot.*

28 Y fuera cosa iniqua que Bernavê de Segovia, aviendo sido quien ocasionô el impedimẽto, gozasse el logro de su poca llaneza, quando en el concepto legal se le castiga, juzgando presente lo passado, y supliendo con lo futuro lo preterito, Oldrad.*cons.73.circa fin.gloss.in leg. in omnibus causis*, vbi Dec.*n.10.ff.de reg.iur.* Soccin.*de dilat. art.18.q.5.*Bald.*in leg.si ad Magistratum, notabil.3.C. de decurionibus,lib.10.per textum in leg.quæsitum,44. ff. de vsufruct.* latissimê D. Valenç.*cons.* 44. vbi in pulchro, & simili casu favori nostro resolvit.

29 Y para que se conozca quanto castiga el derecho â quien con mala fee impide que se consiga algũ fin, es cierto que si el posseedor de vn mayorazgo, â cuya succession estavan llamados los hijos legitimos, y excluîdos los naturales quisiesse en el articulo de la muerte contraer matrimonio con Maria, de quien tenia vn hijo natural, y el inmediato successor con noticia de su voluntad la ocultasse, y muriesse, sin embargo de no aver tenido efecto el matrimonio en castigo del impedimento, se tiene por legitimo el natural, y se le priva de la succession al q̃ estorbô que tuviesse efecto la legitimacion, *ex auth.quib.mod.nat. effic. legit. collat.6.§.novimus, & auth.vt liceat. matr. & aviæ. §.ad hæc, & §.hoc quoque, collat.8. auth.præterea, C. de natur.liber.*Gregor.Lopez *in leg.1.tit.13.part.4. gloss.9.in fin.& in leg.7.tit.15.p.4. gloss.5.* Paul.de Castr.*cons.429.vol.2.*Barbos.*in collect.ad auth.item sine legitimis, & auth.si quis liberos, C.de natur.liber.* vbi etiam Bald.Garc.*de nobilit.gloss.21.à num.84.* Mier.*de maiorat.2.p.q.1.n.69.* D.Molin.*de primog. lib.2.cap.13.num.27.* y en terminos de retracto

que

que no corra al impedido el tiempo, tenet, & decisum refert Æneo Robert. *lib. 4. rer. iud. cap. 15. vbi plura singularia.*

30 Y en el caso presente tiene menos dificultad la restauracion de tiempo: porque Bernave de Segovia lo que ofreciô â Alonso Carpintero fue hazerle resguardo de que siempre avia de correr la casa por suya, y no se puede dudar que el adverbio *semper* es lo mismo que si huviesse dicho que en todo el tiempo, y en todo caso que le tocasse â Bernave de Segovia avia de vivir la casa Alonso Carpintero, *leg. 2. ff. solut. matr. l. quia semper. ff. de in ius vocand. cap. 1. de rest. in int.* Boer. *decis. 158. n. 4.* Stephan. Grac. *decis. 183. n. 6.* Surd. *decis. 112. n. 4.* Gutierr. *lib. 3. pract. q. 66. num. 25.* Avend. *in leg. 40. Taur. gloss. 15. num. 1.* & cum alijs Barbos. *vsufreq. dict. 361. n. 2.*

31 Pero quando lo dicho cessasse, que no haze, ninguno ha dudado que Bernave de Segovia estâ obligado â resarcir, y pagar los daños que se le han seguido â Alonso Carpintero por no averle desembaraçado la casa, y permitido que la habitasse, y no solo estâ obligado â los daños, y menoscavos, sino es â las ganancias que en dicha tienda pudiera aver conseguido Alonso Carpintero, *leg. si fundus cum seqq. leg. si vllum, § item cum quidam, vers. 3. casu, ff. locati, l. si vsusfructus, mihi in bienniũ, ff. de vsufructu legato, leg. 21. tit. 8. p. 5.* ibi: *Tienen arrendadas los homes vnos de otros heredades, ò viñas, ò huertas, ò otras cosas semejantes, è toman otrosi alogero casas, ò tierras, ò otros edificios, è acaesce à las vegadas que reciben embargos de guisa que non pueden vsar, nin aprovecharse dellas, è por ende dezimos que si los señores de estas cosas sobredichas, otros à quien lo ellos pudiessen vedar embargassen en alguna manera à los que las tu-*

vie-

vieren arrendadas, ò alogadas, que non pudiessen usar, nin aprovecharse dellas, que les deven pechar todos los daños, è los menoscavos que vinieren por tal razon como esta, è aun devenles pechar demas desto las ganancias que pudieran auer fecho en aquellas cosas que tenian arrendadas, ò alogadas, si non ge las oviessen ellos embargado, vbi Gregor. Lop. D. Salgad. *de Reg. protect.* 4. *p. cap.* 11. *num.* 54. Ant. Gom. *tom.* 2. *cap.* 3. *n.* 1. vbi Ayll. Petr. Gregor. *lib.* 17. *syntagm. cap.* 1. *n.* 32. latissimè Guzman *de evict. q.* 24. *num.* 12. & *per tot.* plures referens Hororatio Leot. *de usur. q.* 36. *à num.* 1.

Ex quibus omnibus parece clara la justicia de esta parte para que se determine à su favor, como lo espera. Salva in omnibus, &c. T. V. D. C.

Lic. Don Iuan Lopez de Cuellar y Vega.